 415



POR DON PEDRO Y don Diego de la Cerda vezinos de la villa de Lebrixa.

EN EL PLEYTO

CON DON FRANCISCO Y DON Iuan Gil de Ledeſma, vezinos y Regidores de la dicha villa. Se ſuplica a V. m. cõſidere eſtos apuntamientos.



RESVPVESTO Que por relacion del agente de los dichos don Pedro, y don Diego de la Cerda, solamente se me manda, que informe sobre la inualidacion de la escritura el primero cõpromiso, otorgada a 9. de Março de 1610. y determinacion que en virtud della hizierõ los arbitros. Tan solamente se aduierte lo primero en el hecho, que por muerte de don Diego de Ledesma, padre de los actores, quedò por tutor testamentario don Iuan de Ledesma padre de los reos. Discerniòsele el cargo de la dicha tutela en 28. de Setiembre del año de 1597. y administiò la hazienda como tal tutor y curador ad bonan, sin dar quentas, hasta el mes de Febrero del año passado de 1605. que por comission de los señores del Consejo auiendosele puesto algunos capitulos, se despachò por juez de comission al Doctor don Lorenço de Valcarcer Alcalde en esta Corte, y vno de los casos comprehendidos en la comission, fue dezir, que el dicho don Iuan de Ledesma tenia vsurpados muchos bienes de tutelas de menores: cõ la qual ocasion tratò de apremiar al dicho don Iuan a que diesse quenta de los bienes de la tutela de los actores; y el dicho don Iuan estuuo rebelde, y sin embargo de su rebeldia hizo el dicho juez las quentas, y resultò de cargo y alcance en marauedis cinco quentos ciento y y cinquenta y nueue mil quatrocientos y doze marauedis, y en trigo duzientas y treynta fenegas, y cinquenta de cebada, sin los bienes muebles, y ajuar de casa, porque no se liquidò su valor: y procediendo conformidad de contadores, y aprobacion que el dicho juez hizo destas quentas, se librò mandamiento de execucion por los dichos alcances de marauedis, trigo y cebada, y se prosiguiò contra el dicho don Iuan y sus bienes, hasta que fue citado de remate.

Lo segũdo se aduierte, que en este estado, como el

el termino de la comission se le acabò al juez, no se prosiguiò la execucion, hasta que assi oprimidos los actores, mediante ser tan poderoso el dicho su tutor y tio les hizo criar nueuo curador para hazer compromisso sobre ello, y en efecto en el dicho dia nueue de Março del dicho año de 1610. el curador que assi se nombrò por sola su autoridad sin interuenir los actores, hizo y otorgò con el dicho tutor don Iuan de Ledesma el primero compromisso que assi se ha referido: y en el se aduierte, que los arbitros huiessen de ser amigables componedores, para que pudiessen tomar quenta al dicho don Iuan de Ledesma de los bienes de la tutela de los actores, y fenecerla y acabarla dentro de cierto termino, quitando del derecho de la vna parte, y dandolo a la otra, condenando y absoluiendo, e haziendo autos y sentencias. Demanera q̃ no se puede dudar auer sido arbitradores las personas nombradas en el dicho compromisso: y en hecho de verdad procedieron como tales en las quentas que se hizieron, pues tanto diferenciaron de las del dicho juez de comission, sacando por alcance tan solamente 350U322. marauedis, de dõ de resulta la inualidacion en diferentes modos, como se fundarà en la alegacion siguiente.

ALLEGATIO.

¶ Aunque yo auia estrañado el modo con que se procedio, haziẽdo proueer de nueuo curador a los actores, cõ todo esso si solo viniera a par en el efecto de tomar las quentas, modo fue juridico y permitido, como lo pondera *Arismino Tepato tit.489.c.4. vers. fin. per textum optimum, in l.admone, C. qui petant tutores*, cuyas palabras en quanto a este punto son muy apropósito, admone (inquit Imperator) eam quæ quondam pupilla tua fuit, cùm eam non tantũ viri potentem esse, sed etiam nupsisse proponas, vt

sibi

vt sibi petat curatorem, quod si ea petere, neglexerit quo maturius posis rationem reddere administrationis addito eo cuius super ea renotio est petere curatorem non vetaberis. Y de aqui parecia que se justificaua la objeccion que los reos hazen, diziẽdo, que de todo el tiempo de que se hizieron las dichas quentas, que fue hasta fin del año de 1609. no se deuen boluer a dar de nueuo, tomando juramento, *ex decis. Genuens. 148. num. 1.* y con mas autoridad de la doctrina de *Paulo Montano tract. de tutor. & curat. cap. 38. de rationibus redend. num. 118.* asserens, quod quãdo quis semel rationem reddidit, iterum reddere nõ tenetur, *ex l. semel, & ibi Bart. C. de apoch. publi. tradit Ioãn. Andr. & cæteri in c. vnico, de cler. egrot. lib. 6. Socin. cons. 92. nu. 1. lib. 4. & text. expressus in l. fin. ff. de bon. auth. iud. posid.* mas como en el caso deste pleyto, el intento de proueer de curador a los actores passò mas a delante, vt ex facti suppositionibus constat, estendiendose a hazer compromisso, es necessario fundar, q̃ el dicho compromisso y determinacion de los arbitros, adhuc etiam, no puede prejudicar a los actores: y no obstante que ay muchos testigos, que ponderadas generalmente sus palabras, dã a entender q̃ el cõpromisso hecho por los q̃ son menores de veynte y cinco años no es valido, *vt Consultus ait in l. 3. ff. de recep. arbit. & in l. si pupillus, eodem tit. & in specie ita tradit Bald. in l. 1. num. 3. C. si aduersus transactio, Blanc. in tract. de compromisis, quæst. 3. principal. num. 39. Roland. cons. 76. nu. 16. lib. 1. Lanfranc. Orianus in tract. de arbitr. in verbo iuxta policitum, quos refert Iacobus Menoch. lib. 2. de arbit. centur. 2. casu 171. num. 43. tradit Boerius decis. 283. nu. 21. plures alios in hunc referens propositum comprobat Ioann. Bertach. in 1. part. repertorij, verbo, compromissum, vers. 12. per textũ in l. tutoris, & in l. Imperatoris, ff. de pactis, & ibi glos. & Angel. & plures alios relati per ipsum Bertach. ibidem præcipuè, quando compromissum fuit voluntarium, & in vers. 13. refert etiam Speculatorem, & alios, quos consulto omitto.*

Conto-

Con todo esso lo mas cierto de derecho es, q quando comprometen authoritate tutoris, vel curatoris, valet & tenet compromissum, *vt inquit Consultus à contrario sensu in dict. l. si pupillus,* dicens si pupillus sine tutoris authoritate compromisserit, non est arbiter cogẽdus pronuntiare, quia si contra eum pronuntietur, pœna non tenetur. Y con el mismo estilo procedio la ley de partida 25. tit. 4. part. 3. ibi: *Empero dezimos, que si alguno fuesse menor de veynte y cinco años, e metiesse su pleyto en mano de auenidores sin mandado e sin otorgamiento de su guardador, maguer que estarà por quanto los auenidores mandaren, si despues que la sentẽcia que dieren contra el no la quisiere auer por firme, nō caera por ende en pena ninguna,* vnde Greg. Lop. in verbo, e sin otorgamiento de guardador, inquit, saltim virtualiter, quod si cum authoritata tutoris vel curatoris minor compromitteret, incideri in pœnam ratione contrauentionis, mayormente si interuiniesse decreto del juez, y los demas requisitos del derecho, vt ipse Iacobus Menoch. aduertit vbi supra d. tract. de arbitr. lib. 2. centur. 2. casu 171. à num. 44. vsque ad nu. 66. Sed licet hoc ita verum sit, adhuc tamen, si ex tali compromisso resultasse lesion, pueden los menores excluyr el tal compromisso, y todo lo que en virtud del vuiessen los arbitros determinado por el remedio de la restitucion in integrum, y assi se prueua expressamente, per textum optimũ, in l. si minor 34. §. minores, ff de minoribus, vt eleganter explicat Alexand. cons. 254 lib. 6. num. 1. vers. Item resultaret, probat etiam text. de iure nostro Regio in dict. l. 25. tit. 4. part. 3. ibi: (*Fueras ende, si pudiesse probar, que le fizieran algun engaño en el pleyto, o que se le empeorara por mengua del, o de su Abogado, o que agrande su daño, juzgaron contra el ca probando alguna destas cosas no caeria en la pena, maguer non quisiesse guardar la auenencia, o el mandamiento de los auenidores*) y aplicando estas doctrinas al caso deste pleyto, se aduierte lo primero, que en terminos de derecho co-

mun para concederse la restitucion in integrum, basta que solamente se huuiesse fecho el compromisso por los menores, quia eo ipso quod minor cõpromittebat iudicabatur læsus, probant hanc doctrinam Alexand. dict. consi. 254. num. 1. & Grego. Lopez in dict. l. 25. titu. 4. par. 3. gloss. 5. per text. optimum in l. minor 25. annis, § minores, ff. de minoribus minores inquit text. si in iudicem compromisserunt, & tutoris auctoritate stipulati sunt integri restitutionem aduersus talẽ obligationem iure desiderant, y la lesion que a los dichos menores les resultò, consta con euidencia, re ipsa, de la determinacion de los arbitros, pues tan en su daño procedierõ no haziendo cargo de muchas de las partidas comprehendidas en las quentas que tomò el juez de comision, y admitieron en descargo otras muchas partidas injustas, reduziendo el alcance de tan gruessa hazienda, y de tantos años de reditos sin cargar los segundos intereses a tan moderada cantidad, dexando tambien de juzgar y demandar pagar y satisfazer a los menores la deterioracion y daños q̃ por mala administracion del tutor estaua causada en los bienes de la tutela; de manera, que conocidamẽte se dà a entender, que los dichos arbitros atendieron a destruyr a las menores; y assi quando en defensa de los reos se presentò el dicho compromisso, y quentas, y determinacion de los arbitros, se pidio en nombre de los menores restitucion in integrum, alegando la lesion causada por los dichos excessos, y a mayor abundamiento se apelò de todo ello, pidiendo se reuocasse la dicha determinacion, como parece de la peticion a fol. 133. del rollo del pleyto, de manera, que concediendoseles la dicha restitucion con tan justas causas, viene a estar justificada la demanda que en esta Corte se puso por los menores, para que los reos den quenta, a lomenos por las partes que a ellos les toca de la hazienda de la tutela, desde que don Iuan Ledesma su padre fue en cargo della.

Segundo

21 Segundo fundamento que se considera para el intento de los actores, es ponderar como en la suposicion del hecho, se aduirtio que los actores tenian liquidadas sus quentas, hecha execucion por el alcalce, de manera, que auia precedido aprobacion judicial, y se pued e afirmar, que sus derechos no estauan obscuros, atque exinde tale compromissum fieri nô potuit, ex eo quod, quando pupilli adulti iura non sunt obscura ex parte eorum, non potest compromitti, vt ex Abbate consi. 39. lib. 1. & ex Philippo Decio consi. 297. col. fin. explicat eos referens Antonius Piagius tractatu de tutor. & curatori q. 15. n. 5.

22 Tercero fundamento, para excluyr este compromisso se considera, segun que tambien se aduirtio en la suposicion del hecho, que aunque fuessen tan ciertas las doctrinas que se ponderaron al principio del primero fundamento desta alegacion, que los menores puedâ hazer compromisso in arbitros iuris, non tamen possunt compromittere in arbitratores committendo se eorum potestati, vt ipse Ant. Peag. explicat vbi sup. n. 6. y esto procede mas bien en los terminos de la escritura de côpromisso deste pleyto, donde solo el curador ad litem hizo el otorgamiento: caso q̃ se ajusta a la letra con vna insigne ponderacion q̃ haze Carolo Ruino consi. 129. nu. 6. vol. 5. dicens, quod licet curator posit solus côpromittere, non tamen potest arbitratorij dare potestatem, vt auferre posit vni, vel alteri, maxima magna, aut parua quantitate, prout in casu illius consilij, & etiam in casu istius litis data fuit, explicat etiâ Lapus allegat. 102. vbi concludit hoc idê decissum esse circa Prælatû côpromittentê, & idê in curatore obseruandû, qui non potest iura minoris remittere, ex l. pactû curatoris. C. de pact. l. contra iuris. §. fin. ff. eodê. & multo minus quando concessit potestatê sententiandi etiam de facto. Y a la tacita objecion de dezir q̃ concurrio licencia del juez para côprometer, responde el mismo Ruino en el lugar referido

do, dicens, quod quamuis similis licētia, & facultas cōpromittendi, & cōpromissum faciendi, fuisset cōcessa per magnificos Dominos Iudices Curiæ, tamē sub concessione generali non continetur, quod tali modo in arbitratores cōpromissum fieret, ex l. contra iuris. §. fin. l. filius familias, in princip. ff. de donationib. & quod sic dici non potest talé licentiā habere vim decreti, & appellat meliorē textū de iure, in l. 2. C. si propter publicā pensitationē, & secundū Bald. in l. fin. §. sin autē. C. de bonis quæ liber. nam vim decreti habere diceretur, vbi dare potuisset, & data fuisset curatori licentia cōpromittendi in specie sub ea forma, qua factū reperitur cōpromissum: quia sub generali licentia cōpromittendi, non continetur iste modus propterea pro decreto haberi nō potest. Y aprieta mas Carolo Ruino este intēto, y discurso, aduirtiēdo que aun el juez ordinario no puede dar licencia para comprometer en arbitradores, y que se deue impetrar del Principe.

Vltimo fundamento q̄ se considera, es, aduertir señor q̄ el dicho don Iuan de Ledesma, aun despues de hechas las quentas por los dichos arbitradores, se quedò en la administracion de los bienes de los menores, y la cōtinuò tan mala, hasta que murio; y oy aun no tienē recibida su hazienda. Caso que se ajusta notablemēte cō vna insigne doctrina de Iuā Gutierrez, tract. de tutel. 3. p. c. 1. nu. 75. vbi inquit, quod non dicitur reddidisse rationē qui non soluit reliqua, per tex. in l. non solū. §. is qui reddere. ff. de liberat. legata. l. cū seruus. ff. de cond. & demōst. explicat Ang. cons. 75. Ias. cons. 253. nu. 18. prout eos, & Baeza, refert & sequitur Ioan. Gutierr. vbi supra, d. n. 75. Luego cō euidencia se justifica q̄ estas quentas se deuē mādar hazer desde el principio de la tutela, y q̄ se pague todo el puesto de la haziēda principal, y los daños causados en ella por la deterioraciō cō primeros y segundos interesses, como se confia saldrà la determinacion en fauor de los dichos menores. Salua in omnibus D.C.D.V. &c.